



ΕΛΛΗΝΙΚΗ ΔΗΜΟΚΡΑΤΙΑ

Καλλιθέα, 05/10/2018



ΑΑΔΕ

Ανεξάρτητη Αρχή
Δημοσίων Εσόδων

Αριθμός απόφασης: 4316

ΔΙΕΥΘΥΝΣΗ ΕΠΙΛΥΣΗΣ ΔΙΑΦΟΡΩΝ

ΥΠΟΔΙΕΥΘΥΝΣΗ ΕΠΑΝΕΞΕΤΑΣΗΣ

ΤΜΗΜΑ : Α4 Επανεξέτασης

Ταχ. Δ/ση : Αριστογείτονος 19

Ταχ. Κώδικας : 176 71 - Καλλιθέα

Τηλέφωνο : 2131604536

ΦΑΞ : 2131604567

ΑΠΟΦΑΣΗ

Ο ΠΡΟΪΣΤΑΜΕΝΟΣ ΤΗΣ ΔΙΕΥΘΥΝΣΗΣ ΕΠΙΛΥΣΗΣ ΔΙΑΦΟΡΩΝ

Έχοντας υπ' όψη:

1. Τις διατάξεις :

α. Του άρθρου 63 του ν. 4174/2013 (ΦΕΚ Α' 170).

β. Του άρθρου 11 της Δ. ΟΡΓ. Α 1036960 ΕΞ 2017/10.03.2017 Απόφασης του Διοικητή της Α.Α.Δ.Ε. (ΦΕΚ 968 Β'/22.03.2017) με θέμα « Οργανισμός της Ανεξάρτητης Αρχής Δημοσίων Εσόδων (Α.Α.Δ.Ε.)».

γ. Της ΠΟΛ 1064/12.04.2017 Απόφασης του Διοικητή της Ανεξάρτητης Αρχής Δημοσίων Εσόδων (ΦΕΚ Β' 1440/27-04-2017).

2. Την ΠΟΛ 1069/4-3-2014 Εγκύκλιο της Γενικής Γραμματείας Δημοσίων Εσόδων του Υπουργείου Οικονομικών.

3. Την αριθ. Δ.Ε.Δ. 1126366 ΕΞ 2016/30.08.2016 (ΦΕΚ 2759 / τ. Β'/01.09.2016) Απόφαση του Προϊσταμένου της Διεύθυνσης Επίλυσης Διαφορών «Παροχή εξουσιοδότησης υπογραφής».

4. Την από 10/05/2018 και με αριθμό πρωτοκόλλου ενδικοφανή προσφυγή της ΑΦΜ, Κατοίκου, α) κατά της με αρ. πρωτ/19-04-2018 αρνητικής απάντησης του Προϊσταμένου της Δ.Ο.Υ. Παλλήνης σε αίτηση για την υποβολή ανακλητικής δήλωσης φόρου εισοδήματος οικ. έτους 2011 (εισοδήματα 01.01.2010-31.12.2010) β) κατά του εκκαθαριστικού σημειώματος φόρου εισοδήματος οικ. έτους 2011 και τα προσκομιζόμενα με αυτήν σχετικά έγγραφα.

5. Τις απόψεις της ανωτέρω φορολογικής αρχής.

6. Την εισήγηση του ορισθέντος υπαλλήλου του Τμήματος Α4, όπως αποτυπώνεται στο σχέδιο της απόφασης.

Επί της από 10.05.2018 και με αριθμό πρωτοκόλλου ενδικοφανούς προσφυγής της,, ΑΦΜη οποία κατατέθηκε εμπρόθεσμα και μετά την μελέτη και την αξιολόγηση όλων των υφιστάμενων στο σχετικό φάκελο εγγράφων και των προβαλλόμενων λόγων της ενδικοφανούς προσφυγής, επαγόμαστε τα ακόλουθα:

Η προσφεύγουσα κατά το έτος 2010 ως δημόσιος υπάλληλος της Γενικής Γραμματείας Επικοινωνίας- Γενικής Γραμματείας Ενημέρωσης, υπηρέτησε στην αλλοδαπή (.....) και έλαβε πέραν των αποδοχών της(τακτικές αποδοχές), επίδομα αλλοδαπής συνολικό ποσόν 38 538,36 ευρώ με παρακρατηθέντα φόρο 5.780,74 ευρώ, όπως προκύπτει από την από 26.7.2017 Βεβαίωση Αποδοχών (01/01/2010-31/12/2010) της Γ.Γ.Ε.Ε., που προσκομίζει με την παρούσα ενδικοφανή προσφυγή.

Η προσφεύγουσα υπέβαλε αίτημα στην Δ.Ο.Υ. Παλλήνης για την υποβολή ανακλητικής δήλωσης οικ. έτους 2011 (διαχ. χρήση 2010) με την από 26.7.2017 βεβαίωση αποδοχών της Γ.Γ.Ε.Ε. ,στην οποία δήλωσε το ποσόν επιδόματος αλλοδαπής (38.538,36 ευρώ) μετά την παρακράτηση φόρου και αιτήθηκε να τις επιστραφεί το παρακρατηθέν ποσόν φόρου 5.780,74 ευρώ που φορολογήθηκε με αυτοτελή παρακράτηση ποσοστού 15% επί του επιδόματος αλλοδαπής.

Η αρμόδια Δ.Ο.Υ. Παλλήνης, με το αρ.πρωτ./19-04-2018 έγγραφο της (απάντηση σε αίτηση σας), απάντησε ότι το αίτημα της για υποβολή ανακλητικής δήλωσης του οικ. έτους 2011 δεν μπορεί να γίνει δεκτό, διότι βάσει του άρθρου 19 του Ν.4174/2013 (Κ.Φ.Δ.) σε συνδυασμό με το άρθρο 36 του ίδιου νόμου, έχει συντελεστεί παραγραφή φόρου στις 31/12/2016.

Η προσφεύγουσα, με την υπό κρίση ενδικοφανή προσφυγή, ζητά να γίνει δεκτή η υπ.αρ.πρωτ./2017 ανακλητική δήλωση φορολογίας εισοδήματος οικ. έτους 2011,να ακυρωθεί η με αρ.πρωτ./2018 αρνητική απάντηση του Προϊσταμένου της Δ.Ο.Υ. Παλλήνης και το εκκαθαριστικό σημείωμα οικ. έτους 2011,να γίνει νέα εκκαθάριση οικ. έτους 2011 και να της επιστραφεί το ποσόν των 5.780,74 ευρώ ως αχρεωστήτως καταβληθέν με τον νόμιμο τόκο από την ημερομηνία που παρακρατήθηκε άλλως και όλως επικουρικώς από την κατάθεση της ανακλητικής δήλωσης, άλλως και όλως επικουρικώς από της καταθέσεως της παρούσας προσφυγής και μέχρι την ολοσχερή εξόφληση του, προβάλλοντας συνοπτικά τους παρακάτω λόγους :

1. Το επίδομα υπηρεσίας στην αλλοδαπή δεν αποτελεί αποδοχές κατά την έννοια των άρθρων 4 οαρ.1 και 45 παρ.1 του Ν.2238/1994 και επομένως δεν πρέπει αυτό να φορολογείται
2. Η αυτοτελής φορολόγηση του επιδόματος υπηρεσίας στην αλλοδαπή από το αντίδικο σύμφωνα με την διάταξη του άρθρου 14 του Ν.2238/1994,παραβιάζει την αρχή της αναλογικότητας βάση του άρθρου 4 παρ.5 του Συντάγματος που επιτάσσει ότι όλοι οι Έλληνες πολίτες συνεισφέρουν χωρίς διακρίσεις στα δημόσια βάρη ανάλογα με τις δυνάμεις τους, παραβιάζει την θεμελιώδη συνταγματική αρχή της ισότητας του άρθρου 4 παρ.1 αφού το αντίδικο αντιμετωπίζει παρόμοιες περιπτώσεις αυθαίρετα με διαφορετικό τρόπο.
3. Η αυτοτελής φορολόγηση του επιδόματος υπηρεσίας στην αλλοδαπή από το αντίδικο σύμφωνα με την διάταξη του άρθρου 14 του Ν.2238/1994,παραβιάζει το άρθρο 78 παρ.1 του Συντάγματος και έρχεται σε αντίθεση με την παρ.1 του άρθρου 4 του ν.2238/1994, αφού εισόδημα που υπόκειται σε φόρο θεωρείται το καθαρό εισόδημα, δηλαδή αυτό που απομένει

μετά την αφαίρεση από το ακαθάριστο εισόδημα των δαπανών απόκτησης του, οι δε δαπάνες που μνημονεύονται στο άρθρο 78 παρ.1 λαμβάνονται υπόψη όσον αφορά την φορολογία εισοδήματος για την φορολογία ορισμένων κατηγοριών φορολογούμενων.

4. Παραβίαση του δικαιώματος για συμμετοχή στην οικονομική ζωή που κατοχυρώνεται στο άρθρο 5 παρ.1 του Συντάγματος.

Επειδή, σύμφωνα με τις διατάξεις του άρθρου 19 του Ν.4174/2013 (Κ.Φ.Δ.) ορίζεται:

«3.α. Τροποποιητική φορολογική δήλωση υποβάλλεται οποτεδήποτε μέχρι την κοινοποίηση του προσωρινού προσδιορισμού του φόρου από τη Φορολογική Διοίκηση ή μέχρι την παραγραφή του δικαιώματος της Φορολογικής Διοίκησης για έλεγχο της αρχικής δήλωσης.» με τις διατάξεις του άρθρου 36 του ιδίου νόμου ορίζεται:« 1. Η Φορολογική Διοίκηση μπορεί να προβεί σε έκδοση πράξης διοικητικού, εκτιμώμενου ή διορθωτικού προσδιορισμού φόρου εντός πέντε (5) ετών από τη λήξη του έτους εντός του οποίου λήγει η προθεσμία υποβολής δήλωσης.»

Επειδή, σύμφωνα με τις διατάξεις του άρθρου 84 του Ν.2238/1994 (Κ.Φ.Ε.) ορίζεται

«1. Η κοινοποίηση φύλλου ελέγχου, κατά τις διατάξεις του άρθρου 89, δεν μπορεί να γίνει μετά την πάροδο πενταετίας από το τέλος του έτους μέσα στο οποίο λήγει η προθεσμία για την επίδοση της δήλωσης. Το δικαίωμα του Δημοσίου για Επιβολή του φόρου παραγράφεται μετά την πάροδο της πενταετίας.»

Επειδή, κατά το άρθρο 90 παρ.2 του ν.2362/1995 περί Δημοσίου Λογιστικού,» Η κατά του Δημοσίου απαίτηση προς επιστροφή αχρεωστήτως η παρά το νόμο καταβληθέντος σ' αυτό χρηματικού ποσού παραγράφεται μετά τρία έτη από της καταβολής....»

Επειδή, σύμφωνα με τις διατάξεις της παραγράφου 7 του άρθρου 84 του ν.2238/1194, όπως αυτή αντικαταστάθηκε με την παράγραφο 15 του άρθρου 8 του ν.3842/2010 και ισχύει σύμφωνα με την πολ.1204/29.12.2010 για τις δηλώσεις φορολογίας εισοδήματος που υποβάλλονται από 23/4/2010 και μετά ορίζεται::

«7. Η κατά του Δημοσίου απαίτηση προς επιστροφή φόρου παραγράφεται μετά τρία(3) έτη από την ημερομηνία της εμπρόθεσμης υποβολής της δήλωσης ή αν υποβληθεί εκπρόθεσμα η δήλωση, μετά τρία (3) έτη από την ημερομηνία που η δήλωση αυτή όφειλε να είχε υποβληθεί. Αν υποβληθεί ανακλητική δήλωση ή δήλωση με επιφύλαξη, η αξίωση για την επιστροφή του φόρου παραγράφεται μετά τρία (3)έτη από την ημέρα της με οποιονδήποτε τρόπο αποδοχής της.

Η αξίωση για επιστροφή φόρου βάσει υποβληθείσας εμπρόθεσμης δήλωσης αναβιώνει από την κοινοποίηση φύλλου ή πράξης ελέγχου.»

Επειδή, ως προς την παραγραφή της αξίωσης κατά του Δημοσίου για την επιστροφή του Φόρου εισοδήματος, σύμφωνα με την παγιωθείσα πλέον, νομολογία του Συμβουλίου της Επικρατείας (3458/2001 επταμ.4075/2012,425/2017 επταμ.,845-7/2017,1751/2017 επταμ.,1440/2018 επταμ.) και τη σχετική εγκ.ΠΟΛ.1172/2017,με την οποία υιοθετήθηκε η ανωτέρω νομολογία από τη Διοίκηση, η αξίωση του φορολογουμένου για επιστροφή φόρου εισοδήματος που έχει καταβάλλει βάσει δήλωσης του, προϋποθέτει την αντίστοιχη ανάκληση δήλωσης. Η ανάκληση αυτή μπορεί να γίνει είτε εντός του οικείου οικ έτους κατά το οποίο υποβλήθηκε η δήλωση είτε και μεταγενεστέρως μέχρι όμως του χρόνου όντος του οποίου ήταν δυνατή η βεβαίωση του φόρου από τη φορολογική αρχή δηλαδή εντός του πενταετούς χρόνου παραγραφής της σχετικής φορολογικής αξίωσης του Δημοσίου, εκτός εάν οριστικοποιηθεί στο μεταξύ η φορολογική εγγραφή. Μόνον δε από τυχόν αποδοχή της υποβληθείσης εντός της ως άνω πενταετίας ανάκλησης (άλλως τροποποίησης), είτε με πράξη της φορολογικής αρχής είτε με απόφαση διοικητικού δικαστηρίου, κατόπιν προσφυγής του φορολογουμένου κατά της ρητής, η σιωπηρής απορρίψεως της δηλώσεως ανακλήσεως(άλλως τροποποίησης),καθίσταται αχρεωστήτως ο φόρος που καταβλήθηκε με βάση την δήλωση και αρχίζει η προβλεπόμενη από το άρθρο 90 παρ.2 ν.2362/1995 τριετής παραγραφής της αξίωσης επιστροφής της.

Επειδή, για το οικονομικό έτος 2011 (εισοδήματα 01.01.2010-31.12.2010) η Φορολογική Διοίκηση μπορεί να προβεί σε έκδοση πράξης διοικητικού, εκτιμώμενου ή διορθωτικού προσδιορισμού φόρου μέχρι τις 31.12.2016.(πενταετής παραγραφή)

Επειδή, στην προκειμένη περίπτωση η προσφεύγουσα υπέβαλε στην Δ.Ο.Υ. Παλλήνης, αίτημα για την υποβολή ανακλητικής δήλωσης οικ. έτους 2011 (εισοδήματα 01.01.2010-31.12.2010), στην οποία δήλωσε το ποσόν επιδόματος αλλοδαπής (38.538,36 ευρώ) μετά την παρακράτηση φόρου και αιτήθηκε να της επιστραφεί το παρακρατηθέν ποσόν φόρου 5.780,74 ευρώ κατόπιν αυτοτελούς παρακράτησης ποσοστού 15% επί του επιδόματος αλλοδαπής, μετά τις 31-12-2016 (πενταετής παραγραφή του δικαιώματος του Δημοσίου να προβεί σε έκδοση πράξης φόρου για το οικ. έτος 2011), ως εκ τούτου ορθώς η αρμόδια Δ.Ο.Υ. Παλλήνης με το υπ.αρ./19-04-2018 έγγραφο της δεν έκανε δεκτό το αίτημα της προσφεύγουσας, καθώς δεν μπορεί να γίνει νέα εκκαθάριση της αρχικής δήλωσης φορολογίας εισοδήματος οικ. έτους 2011 (εισοδήματα 01.01.2010-31.12.2010).

Α π ο φ α σ ί ζ ο υ μ ε

Την απόρριψη της από 10.05.2018 και με αριθμό πρωτοκόλλου ενδικοφανούς προσφυγής της, ΑΦΜ, κατά της με αρ.πρωτ./2018 αρνητικής απάντησης του Προϊσταμένου της Δ.Ο.Υ., και κατά του εκκαθαριστικού σημειώματος φόρου εισοδήματος οικ. έτους 2011 (εισοδήματα 01.01.2010-31.12.2010).

Εντελλόμεθα όπως αρμόδιο όργανο κοινοποιήσει με τη νόμιμη διαδικασία την παρούσα απόφαση στον υπόχρεο.

Ακριβές Αντίγραφο

ΜΕ ΕΝΤΟΛΗ ΤΟΥ ΠΡΟΪΣΤΑΜΕΝΟΥ
ΤΗΣ ΔΙΕΥΘΥΝΣΗΣ ΕΠΙΛΥΣΗΣ
ΔΙΑΦΟΡΩΝ

Ο/Η Υπάλληλος του Τμήματος
Διοικητικής Υποστήριξης

Η ΠΡΟΪΣΤΑΜΕΝΗ ΤΟΥ ΤΜΗΜΑΤΟΣ
ΕΠΑΝΕΞΕΤΑΣΗΣ

ΘΕΟΔΩΡΑ ΜΠΑΛΩΜΕΝΟΥ

Σ η μ ε ί ω σ η : Κατά της απόφασης αυτής επιτρέπεται η άσκηση προσφυγής ενώπιον των αρμόδιων Διοικητικών Δικαστηρίων εντός τριάντα (30) ημερών από την κοινοποίησή της.